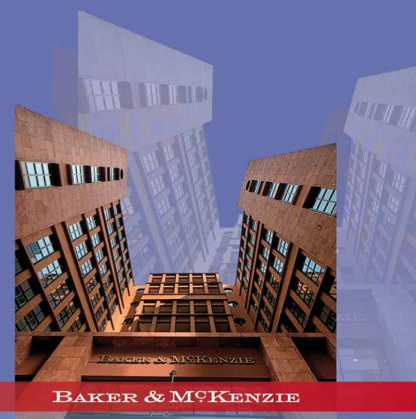


# Rechtspraak 2015

Vereniging voor Pensioenrecht  
27 januari 2016

Cornelien Donner - Broersma

Passionately global  
Ahead of the curve  
Commercial pragmatists  
Culture of friendship



zijn. In overeenstemming met de in de professionele dienstverlening gebruikelijke terminologie wordt met de term "partner" bedoeld personen die partner zijn van een dergelijke vennootschap of een daaraan gelijkwaardige functie bekleden. De term "kantoor" wordt gebruikt om te verwijzen naar een vestiging van een dergelijke vennootschap.

© 2016 Baker & McKenzie Amsterdam N.V.



## Onderwerpen:

1. Bedrijfstakpensioenfondsen
2. Wijzigingsvraagstukken

# 1. Bedrijfstakpensioenfondsen - aansluiting

- **Rechtbank Rotterdam 12-6-2015 (PJ 2015/142)**
  - Valt wg onder werkingssfeer BPF Beroepsvervoer?
  - Directeur per abuis formulier onjuist ingevuld
  - Rb: gaat om feitelijke werkzaamheden
- **Hof Amsterdam 11-8-2015 (PJ 2015/141)**
  - Wg op formulier verklaard koeriersbedrijf uit te oefenen
  - aan wg om gevraagde (nadere) gegevens te verstrekken

# Bedrijfstakpensioenfondsen - premies

- **Hof Den Haag 14 juli 2015 PJ 2015/140**
  - wg's ingeschreven bij BPF Landbouw
  - in 2011 maken wg's bezwaar tegen inschrijving + terugvorderen premies uit hoofde van onverschuldigde betaling
  - Hof: onder gegeven omstandigheden naar maatstaven van r&b onaanvaardbaar dat wg's zich op onverschuldigde betaling beroepen

# Bedrijfstakpensioenfondsen - GOM

## Hof Arnhem-Leeuwarden 1 september 2015 PJ 2015/157 (GOM)

1. Behoort een op de Wet BPF gebaseerd pensioen tot de “rechten en verplichtingen die voortvloeien uit de aovk” (7:663 BW)?
2. Gaat ogv 7:663 BW de verplichting van de verkoper tot betaling van vóór ovo onbetaald gelaten pensioenpremies over op koper?
3. Heeft BPF ogv 7:663 BW een zelfstandig vorderingsrecht op de koper?

© 2016 Baker & McKenzie Amsterdam NV. **4. Zo nee, is koper gehouden de door verkoper vóór ovo**

# Bedrijfstakpensioenfondsen - GOM

## **Artikel 7:663 BW**

*Door de overgang van een onderneming gaan de rechten en verplichtingen die op dat tijdstip voor de werkgever in die onderneming voortvloeien uit een arbeidsovereenkomst tussen hem en een daar werkzame werknemer van rechtswege over op de verkrijger. [...]*

## **Artikel 7:664 BW**

*1. Artikel 663, eerste volzin, is niet van toepassing op rechten en verplichtingen van de werkgever die voortvloeien uit een pensioenovereenkomst als bedoeld in artikel 1 van de Pensioenwet indien:*

- a. de verkrijger aan de werknemer, bedoeld in artikel 663, een zelfde aanbod doet tot het sluiten van een pensioenovereenkomst, als hij reeds voor het tijdstip van overgang heeft gedaan aan zijn werknemers;*
- b. de verkrijger op grond van artikel 2 van de Wet verplichte deelneming in een bedrijfstakpensioenfonds 2000, verplicht is deel te nemen in een bedrijfstakpensioenfonds en de werknemer, bedoeld in artikel 663, gaat deelnemen in dat fonds;*
- c. bij collectieve arbeidsovereenkomst of bij regeling door of namens een daartoe bevoegd bestuursorgaan is afgeweken van de pensioenovereenkomst, bedoeld in de aanhef.*

*2. Het eerste lid is niet van toepassing indien de werknemer, bedoeld in artikel 663, voor de overgang op grond van artikel 2 van de Wet verplichte deelneming in een bedrijfstakpensioenfonds*

# 1. Behoort een op de Wet BPF gebaseerd pensioen tot de “rechten en verplichtingen die voortvloeien uit de aovk” (7:663 BW)?

- **Wijzigingswet MvT, Kamerstukken II 2000-2001, 27 469, nr 3, p. 2 en 3:**

*“Gezien de wet van 21 december 1999 (Stb. 592), waarbij de Pensioen- en spaarfondsenwet (hierna ook: PSW) werd gewijzigd, in diër voege dat uitstelfinanciering wordt verboden, gezien de brief van FNV/CNV/MHP van 10 februari 1999 waarin aandacht wordt gevraagd voor het feit dat de bescherming van de richtlijn zich niet uitstrekt tot pensioenregelingen, en gezien het streven om de zogeheten witte vlekken op pensioenterrein zoveel mogelijk terug te dringen, is er naar het oordeel van de regering aanleiding om de huidige voor pensioenregelingen geldende uitzondering opnieuw te bezien. Een pensioenregeling is immers ook een arbeidsvoorwaarde en de op basis van de richtlijnen en de Nederlandse wetgeving geldende bescherming voor werknemers ten aanzien arbeidsvoorwaarden zou daarom ook zoveel mogelijk van toepassing moeten zijn op pensioenregelingen in de zin van de PSW waarbij het geen verschil maakt bij wie de uitvoering van de pensioenregeling is ondergebracht. (..).”*

## 2. Gaat ogv 7:663 BW de verplichting van de verkoper tot betaling van vóór ovo onbetaald gelaten pensioenpremies over op verkrijger?

- **Artikel 7:663**

*[...] Evenwel is die werkgever nog gedurende een jaar na de overgang naast de verkrijger hoofdelijk verbonden voor de nakoming van de verplichtingen uit de arbeidsovereenkomst, die zijn ontstaan vóór dat tijdstip.*

- **MvT bij aanpassing wetgeving aan Richtlijn EG 14/1/1977**, Kamerstukken II 1979-1980, 15 940, nr. 3, pagina 7:

*“(...) In de tweede zin wordt een hoofdelijke aansprakelijkheid van de oude ondernemer naast de nieuwe gecreëerd, zij het beperkt tot de verplichtingen die zijn ontstaan vóór het tijdstip van de overgang en slechts voor een beperkte duur. (...) Het lijkt ons zinvol, deze waarborg voor de werknemer in het wetsvoorstel op te nemen.”*

- **Wijzigingswet**, Kamerstukken I 2001-2002, 27 469, nr. 163, p. 5:

*“(...) Op grond van artikel 7:663 BW gaan bij een overgang van een onderneming alle rechten en verplichtingen die op dat moment voortvloeien uit de pensioentoezegging die*



### 3. Heeft BPF ogv 7:663 BW een zelfstandig vorderingsrecht op de verkrijger?

Hof:

- verplichte pensioenovk overgegaan van verkoper naar GOM (incl. verplichting tot betaling premies tot ovo)
- verplichting tot premiebetaling is wettelijke verplichting (art. 4 Wet BPF 2000 + art 6 UR 2008 van BPF Schoonmaak)
- met premiebetalingsverplichting correspondeert zelfstandig wettelijk recht van BPF Schoonmaak tot innen premies
- door ovo verplichting verkoper tot betaling achterstallige premies overgegaan op GOM met daaraan gekoppelde wettelijk recht van BPF Schoonmaak om deze premies te innen

# Bedrijfstakpensioenfondsen – vtn

## – HR 6 november 2015 PJ 2016/6 (PNO/KPN)

- Wat valt onder vtn?
- **Rekenregels:** (i) te missen solidariteitsbijdragen; (ii) te missen herstell premie en (iii) compensatie voor ingekochte aanspraken voor niet-actieven.
- **Ktr:** wijst vorderingen KPN af
- **Hof:** KPN had niet hoeven te begrijpen dat PNO vtn op een zodanig andere en ruimere wijze zou berekenen dan voortvloeit uit de Rekenregels
- **HR:**
  - Rekenregels bieden zelf geen uitsluitel > begrip uitleggen ahv  
aanverwante regelgeving

## 2. Wijzigingsvraagstukken

- Hof Den Haag 31 maart 2015 PJ 2015/82 (vervolg ECN)
  - 2006: per 2007 wijzigt ECN indexatie van onvoorwaardelijk naar voorwaardelijk
  - als geen instemming wordt verkregen > eenzijdig wijzigingsbeding ingeroepen
  - per 1/1/2007 pensioenregeling gesloten
  - HR (6-9-2013, PJ 2013/161):
    - sprake van rechtsgeldige wijziging
    - na einde aovk géén uitgewerkte rechtsverhouding > pensioenvk blijft bestaan

# Vervolg Hof Den Haag 31 maart 2015 PJ 2015/82 (ECN)

- Hof:
  - toetst niet aan 7:613 BW > volgens HR is wijzigingsbevoegdheid beperkt door art. 3:13 en 6:248 lid 2 BW
  - wijziging levert géén misbruik of onaanvaardbaarheid op gelet op met name de financiële belangen

## Wijzigingsvraagstukken - OR

### – Rb Rotterdam 23 december 2015 (ECLI:NL:RBROT:2015:9803)

- Aon diverse DB-regelingen > bij PF Aon
- uovk, addendum met herstelplan + bijstortverplichting
- juni 2013 rfc (27 lid 1 WOR) tav wijziging bestaande pensioenregelingen tot 1 DC per 1/1/2014
- begeleidende brief bij rfc (komt rfc tav uitvoerder DC + evt rfc tav opgebouwde aanspraken naar België)
- OR stemt in met DC.
- Aon zegt uovk met PF Aon op miv 1-1-2014 en komt nieuwe uovk met PF overeen (zonder bijstortverplichting) > OR op 17/1/2014 over

## Vervolg Rb Rotterdam 23 december 2015

### – Ktr:

- gewijzigde uovk en opzegging uovk met PF Aon kunnen niet gelijk gesteld worden met een ‘vaststelling, wijziging of intrekking van de pensioenovk’
- dat pensioenovk een garantie bevat op een te allen tijde waardevast pensioen waarvoor een toereikende voorziening in de uovk getroffen moet worden, is gesteld noch gebleken.
- OR géén instemmingsrecht tav gewijzigde en nieuwe uovk met PF AON ogv art. 27 lid 1 + 7 WOR;

## Wijzigingsvraagstukken - OR

- **Rb Rotterdam 15 april 2015 PJ 2015/112**
  - wg verzoekt instemming OR met wijziging pensioenregeling per 1/1/2015 + compensatieregeling
  - OR geeft geen instemming
  - wg verzoekt ktr vervangende instemming
  - Ktr: onthouden van instemming door OR is niet onredelijk, omdat compensatieregeling voor verschillende groepen wners te zeer verschillend uitpakt.

## Wijzigingsvraagstukken - wn

- **Rb Midden-Nederland 4 februari 2015 PJ 2015/69**
  - wijziging pensioenregeling door wg ivm Wet Witteveen
  - eenzijdigwijzigingsbeding in pensioenreglement
  - OR heeft niet ingestemd > geen nietigheid ingeroepen
  - Ktr: fiscale wetswijziging levert op zichzelf een zwaarwichtig belang op voor wg



## Wijzigingsvraagstukken - wn

- **Rb Oost-Brabant 28 mei 2015 PJ 2015/128**
  - aovk: geen wn bijdrage pensioen + geen eenzijdig wijzigingsbeding
  - wg komt met OR wn bijdrage pensioen overeen
  - Ktr: toetst aan Stoof/Mammoet > sprake van gewijzigde omstandigheden maar voorstel wg niet redelijk
- **Rb Oost-Brabant 4 juni 2015 PJ 2015/118**
  - aovk: geen wn bijdrage pensioen + geen eenzijdig wijzigingsbeding

## Wijzigingsvraagstukken - wn

- **Rb Limburg 25 februari 2015 PJ 2015/71**
  - premieverdeling pensioen + wijzigingsbeding in arbeidsreglement
  - wg wijzigt eenzijdig premieverdeling wg/wn
  - aangevoerde bedrijfsresultaten niet voldoende weersproken
  - Ktr: wg voldoende zwaarwegend belang

## Cornelien Donner – Broersma CPL

Counsel

Baker & McKenzie Amsterdam N.V.

Claude Debussylaan 54

1082 MD Amsterdam

Tel: +31 20 551 7472

Baker & McKenzie Amsterdam N.V. is een vennootschap van Baker & McKenzie Internationaal, een Zwitserse Verein waarvan vennootschappen over de gehele wereld lid zijn. In overeenstemming met de in de professionele dienstverlening gebruikelijke terminologie wordt met de term "partner" bedoeld personen die partner zijn van een dergelijke Vennootschap of een dergelijke wettelijke functie bekleeden. De term "partner" wordt gebruikt om te verwijzen naar een vestiging van een dergelijke vennootschap.

© 2016 Baker & McKenzie Amsterdam N.V.

[Cornelien.Broersma@bakermckenzie.com](mailto:Cornelien.Broersma@bakermckenzie.com)